

SPÓŁKA Z O.O. W PYTANIACH I ODPOWIEDZIACH

Praktyczny przewodnik po tym,
co ważne dla funkcjonującej spółki

Jak finansować spółkę i dokonywać w niej zmian?

Redakcja: Karolina Bojko, Martyna Kunke,
Michał Markiewicz, Tomasz Rutkowski

Od autorów

Inspirujące pytania – praktyczne odpowiedzi

Publikacja *Spółka z o.o. w pytaniach i odpowiedziach* od początku miała składać się z dwóch dopełniających się treścią książek. W pierwszej kolejności oddaliśmy w Państwa ręce książkę zatytułowaną *Jak założyć i dobrze zorganizować spółkę?*, która stanowi praktyczny przewodnik po tym, co szczególnie ważne zwłaszcza na początku przygody ze spółką z o.o. Obejmuje ona zagadnienia dotyczące powstania spółki z o.o., w tym dotyczące przekształcenia innej formy działalności w ten rodzaj spółki, omawia kwestie jej organizacji i bieżących rozliczeń podatkowych, jak również problemy związane z podziałem zysku lub pokryciem straty.

Teraz zaś z satysfakcją oddajemy w Państwa ręce drugą książkę z serii *Spółka z o.o. w pytaniach i odpowiedziach* pt. *Jak finansować spółkę i dokonywać w niej zmian?*. Niniejsza publikacja jest praktycznym przewodnikiem po kwestiach szczególnie ważnych dla już funkcjonującej spółki z o.o. Zostały tu omówione wszelkie zagadnienia związane z finansowaniem spółki, zmianami umowy oraz składu jej wspólników, a także zakończeniem prowadzenia działalności w formie spółki z o.o. w wyniku przekształceń czy likwidacji. Ponadto w książce poruszono zagadnienia dotyczące ostatniej nowelizacji Kodeksu spółek handlowych w zakresie prawa holdingowego, uwzględniono również zmiany podatkowe objęte tzw. Polskim Ładem.

Druga pozycja z serii *Spółka z o.o. w pytaniach i odpowiedziach* dotyczy zatem bardziej zaawansowanych (niż te zawarte w pierwszej książce) kwestii, ważnych dla już funkcjonującej spółki. W praktyce wciąż powstaje wiele istotnych pytań dotyczących prawnych, podatkowych oraz rachunkowych aspektów związanych z finansowaniem spółek oraz dokonywaniem w nich zmian. Celem naszej publikacji jest udzielenie odpowiedzi na znaczną część z nich. Mamy nadzieję, że *Spółka z o.o. w pytaniach i odpowiedziach* pozwoli w pełni wykorzystać potencjał, jaki ma spółka z o.o., skupiając się na problemach praktycznych, ważnych dla osób, które już prowadzą działalności w tej formie, wspólników tych spółek oraz ich doradców.

Niniejsza publikacja również wykorzystuje formułę praktycznych pytań i odpowiedzi, znaną Czytelnikom już z pierwszej książki. Pytania te odzwierciedlają rzeczywiste wątpliwości dotyczące funkcjonowania spółki z o.o., z którymi od kilkunastu lat mierzą się prawnicy, doradcy podatkowi i księgowi z Kancelarii Prawnej PragmatIQ z Poznania. Część pytań pochodzi również od Użytkowników naszych portali: Doradzamy.to, Mniejszosciami.pl, Ulgidlainnowacji.pl, Kontrolowana.pl, Zmianawarty.pl oraz Powiazane.pl, gdzie także poruszamy kwestie dotyczące spółek z o.o. Niedawno utworzyliśmy również nowy portal Spolkazoo.net całkowicie poświęcony prawnym, podatkowym i rachunkowym aspektom prowadzenia spółki z o.o., jego Użytkownicy również przyczynili się do powstania tej książki.

Z pełną odpowiedzialnością możemy zatem napisać, że *Spółka z o.o. w pytaniach i odpowiedziach. Jak finansować spółkę i dokonywać w niej zmian?* to publikacja stworzona przez praktyków dla praktyków. A więc przede wszystkim dla przedsiębiorców, wspólników spółek z o.o., osób rozważających przekształcenie swojej działalności w spółkę z o.o., prawników, księgowych oraz doradców podatkowych.

Słowa podziękowania należą się osobom, dzięki którym powstała ta książka – aktualnym i byłym Współpracownikom Kancelarii Prawnej PragmatIQ, naszym Klientom oraz Użytkownikom naszych portali.

Życzymy owocnej lektury i zapraszamy do kontaktu z naszym zespołem redakcyjnym.

Tomasz Rutkowski
z zespołem Kancelarii PragmatIQ

Część I

PRAWO



Finansowanie spółki – dopłaty i pożyczki

1. Co to są dopłaty i w jakim celu się je stosuje?

Dopłaty to świadczenia pieniężne wspólników na rzecz spółki z o.o., które pozwalają na dokapitalizowanie spółki z tzw. źródeł wewnętrznych, a więc ze środków pochodzących od wspólników spółki. Dopłaty pozwalają zatem uniknąć konieczności ponoszenia dodatkowych kosztów, jakie najczęściej są związane z finansowaniem zewnętrznym (np. kredytem bankowym). Dokonane przez wspólników wpłaty tytułem dopłat mogą zostać wykorzystane przez spółkę na dowolny cel, a więc zarówno na sfinansowanie kosztów bieżącej działalności spółki, jak i np. na realizację określonej inwestycji.

Obowiązek wnoszenia dopłat przez wspólników musi zostać zastrzeżony w umowie spółki, przy czym, jeżeli zawarta przez wspólników umowa nie przewiduje takiego obowiązku, może on zostać wprowadzony poprzez późniejszą zmianę umowy spółki. Należy jednak pamiętać, że zmiana umowy spółki ustanawiająca obowiązek wspólników w zakresie dopłat, jako zwiększająca ich świadczenia na rzecz spółki, będzie wymagała zgody wszystkich wspólników.

Umowa spółki musi również przewidywać maksymalną wysokość dopłat, którą określa się w stosunku proporcjonalnym do udziałów wspólników. Oznacza to, że dopłaty nie są wnoszone przez każdego ze wspólników w takiej samej wysokości, lecz ich wysokość jest ściśle związana z liczbą posiadanych przez nich udziałów.

PRZYKŁAD: Kapitał zakładowy spółki XYZ spółka z o.o. wynosi 5 tys. zł i dzieli się na 50 równych udziałów o wartości nominalnej 100 zł każdy – z czego 20 udziałów posiada Anna Nowak, natomiast 30 udziałów przypada na Jana Kowalskiego. W umowie

spółki zapisano, że wspólnicy mogą zostać zobowiązani do wniesienia dopłat w wysokości do 400 zł na każdy udział w spółce. W związku z tym w przypadku podjęcia uchwały o wniesieniu dopłat w maksymalnej wysokości, tj. 400 zł na każdy udział, Anna Nowak będzie zobowiązana do wpłacenia do spółki kwoty 8 tys. zł, a Jan Kowalski – 12 tys. zł.

Ustanowiony w umowie spółki ogólny obowiązek wniesienia dopłat aktualizuje się względem wspólników dopiero poprzez sprecyzowanie w odrębnej uchwale wysokości i terminów ich uiszczenia. Co do zasady uchwałę taką wspólnicy podejmują bezwzględną większością głosów, jednak w umowie spółki można ustanowić surowsze warunki jej podjęcia. Jest to niezwykle istotne z punktu widzenia wspólników mniejszościowych, którzy w sytuacji, gdy nie będą mogli zablokować podjęcia uchwały o zobowiązaniu do wniesienia dopłat, mogą zostać skutecznie zobowiązani do ich wniesienia. Aby się bronić przed taką sytuacją, na etapie negocjowania umowy spółki należy zadbać, aby uchwały o wniesieniu dopłat były podejmowane jednomyślnie lub taką kwalifikowaną większością głosów, która umożliwi wspólnikowi mniejszościowemu zablokowanie ich w określonych sytuacjach. Więcej na ten temat piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 10 (*Czy zastrzeżenie dopłat w umowie spółki może być groźne dla wspólników mniejszościowych?*).

Istotą dopłat nie jest trwałe finansowanie spółki i co do zasady podlegają one zwrotowi wspólnikom. Zwrot dopłat jest jednak możliwy wyłącznie, gdy zapadnie taka decyzja podjęta stosowną uchwałą wspólników. Należy mieć również na uwadze, że przepisy k.s.h. wyłączają możliwość zwrotu dopłat w sytuacji, gdy środki finansowe objęte zwrotem są niezbędne do wyrównania straty bilansowej spółki. Ograniczenie to może jednak zostać wyłączone w umowie spółki. Więcej o tym, w jaki sposób i na jakich zasadach dokonuje się zwrotu dopłat, piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 8 (*Jakie są warunki zwrotu dopłat?*).

Podstawa prawna: art. 177, art. 178 § 1, art. 179 § 1 k.s.h.

2. Czym się różnią dopłaty od podwyższenia kapitału zakładowego?

Dopłaty oraz podwyższenie kapitału zakładowego są metodami na dokapitalizowanie spółki z o.o. przez jej wspólników, pozwalającymi spółce na pozyskanie środków potrzebnych np. na sfinansowanie jej bieżącej działalności lub konkretnej inwestycji. Podstawą zarówno dopłat, jak i podwyższenia kapitału zakładowego jest uchwała wspólników. Istnieje jednak wiele znaczących różnic między obiema formami finansowania spółki.

W przypadku podwyższenia kapitału zakładowego wspólnik wnosi do spółki nowy wkład, w zamian za co obejmuje nowe udziały w spółce lub zwiększa się wartość nominalna posiadanych przez niego udziałów. Więcej na temat

podwyższenia kapitału zakładowego piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 25 (*Co to jest podwyższenie kapitału zakładowego?*). Co ważne, w wyniku podwyższenia kapitału zakładowego może zmienić się dotychczasowy stosunek udziałów w spółce, jak również może przystąpić do spółki nowy wspólnik. Stanowi to konsekwencję zasady, że wspólnicy mogą wyłączyć proporcjonalne nabywanie nowych udziałów w podwyższonym kapitale zakładowym spółki i w ten sposób umożliwić objęcie ich np. przez nowego inwestora lub tylko przez niektórych wspólników w zależności od ich możliwości finansowych. Ponadto, poprzez podwyższenie kapitału zakładowego spółki nie można zmusić dotychczasowych wspólników do objęcia nowych udziałów i wniesienia dodatkowych wkładów do spółki.

W przeciwieństwie do podwyższenia kapitału zakładowego dopłaty są wpłatami wspólników na rzecz spółki, które nie wpływają na liczbę i wartość posiadanych przez nich udziałów, a tym samym nie prowadzą do zmiany proporcji głosów i udziału w zyskach spółki. O tym, na czym polegają wnoszenie dopłat, piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 1 (*Co to są dopłaty i w jakim celu się je stosuje?*). Dopłaty od wspólników nie mają na celu trwałego dokapitalizowania spółki i co do zasady podlegają one zwrotowi, co również odróżnia je od – z zasady bezzwrotnych – wpłat na kapitał zakładowy. W odróżnieniu od podwyższenia kapitału zakładowego w przypadku podjęcia uchwały zobowiązującej wspólników do wniesienia dopłat obowiązek ten dotyczy zawsze wszystkich wspólników spółki proporcjonalnie do liczby posiadanych udziałów. Nie ma możliwości nałożenia obowiązku wniesienia dopłat jedynie na część wspólników spółki lub na osoby niebędące wspólnikami spółki. Jednocześnie może zdarzyć się, że wspólnicy mniejszościowi zostaną przegłosowani w kwestii dopłat i niejako zmuszeni do ich wniesienia. Więcej na ten temat piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 10 (*Czy zastrzeżenie dopłat w umowie spółki może być groźne dla wspólników mniejszościowych?*).

K.s.h. przewiduje bezwzględny zakaz pobierania odsetek od wkładów wniesionych przez wspólników do spółki. Zatem wspólnicy, którzy pokryli wkłady w podwyższonym kapitale zakładowym, nie mogą żądać odsetek od ulokowanego w ten sposób majątku. Jak zostało wskazane powyżej, dopłaty nie stanowią wkładów wspólników, a tym samym przyjmuje się, że umowa spółki może przyznawać wspólnikom wnoszącym dopłaty prawo do pobierania odsetek od tych środków pieniężnych. Więcej na temat oprocentowania wniesionych dopłat piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 6 (*Czy dopłaty mogą być oprocentowane?*).

Podstawa prawna: art. 177 § 1, art. 179 § 1, art. 190, art. 257 § 2, art. 258 § 1 k.s.h.

3. Czym się różnią dopłaty od pożyczek?

Dopłaty oraz pożyczki są formą pozyskania kapitału przez spółkę z o.o. Podstawową różnicą jest jednak to, że w przypadku dopłat istnieje bezwzględna zasada,

iż mogą one pochodzić jedynie od wspólników spółki, natomiast pożyczka może zostać udzielona zarówno przez wspólnika, jak i osoby trzecie.

Spółka może pozyskać finansowanie w postaci dopłat od jej wspólników jedynie w sytuacji, gdy umowa spółki dopuszcza wnoszenie dopłat przez wspólników, a ponadto wspólnicy spółki podejmą uchwałę o nałożeniu dopłat. Zawarcie umowy pożyczki co do zasady nie jest obarczone żadnymi ograniczeniami, z wyłączeniem sytuacji, gdy pożyczka jest zawierana z członkami organów spółki lub umowa spółki określa wymóg uzyskania zgody na taką czynność (np. w postaci uchwały zgromadzenia wspólników).

W przeciwieństwie do dopłat pożyczka jest udzielana na podstawie umowy, która jest przedmiotem negocjacji, w związku z tym mogą zostać w niej zawarte postanowienia precyzyjnie regulujące obowiązki stron związane z umową, takie jak oprocentowanie, termin zwrotu czy zabezpieczenie spłaty. Udzielane na podstawie uchwały i umowy spółki dopłaty co do zasady nie są oprocentowane, a ich zwrot wymaga uchwały wspólników, w związku z tym wspólnicy w momencie wpłacania dopłat zazwyczaj nie wiedzą, kiedy wpłacone środki zostaną im zwrócone.

Umowa pożyczki jest zawierana na zasadzie swobodnej decyzji stron umowy i nikt nie może zostać zmuszony do udzielenia pożyczki spółce. Tymczasem obowiązek wniesienia dopłat powstanie na podstawie uchwały wspólników podejmowanej co do zasady bezwzględną większością głosów, w związku z tym wspólnicy mniejszościowi mogą zostać zmuszeni do wniesienia dopłat w sytuacji przegłosowania ich w tej kwestii.

Dopłaty są wnoszone przez wspólników w wysokości proporcjonalnej do liczby posiadanych udziałów, tymczasem pożyczki mogą być udzielane w zupełnie dowolnej wysokości w zależności od możliwości finansowych pożyczkodawcy.

Warto również zauważyć, że wniesione dopłaty mogą zapobiec niewypłacalności bilansowej spółki, ponieważ zwiększają jej majątek. Po stronie aktywów zwiększają się środki pieniężne spółki, a po stronie pasywów – wartość kapitału (kapitał zapasowy).

Udzielone spółce pożyczki również wpływają na wartość aktywów, zwiększając środki pieniężne spółki, jednak w zakresie pasywów – wpływają na wartość zobowiązań. Nie powodują zatem zwiększenia majątku spółki.

Więcej na temat dopłat piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 1 (*Co to są dopłaty i w jakim celu się je stosuje?*).

Podstawa prawna: art. 720 § 1 k.c.; art. 177, art. 179 § 1 k.s.h.

4. Kto decyduje o nałożeniu dopłat?

Wspólnicy mogą zostać zobowiązani do dopłat na rzecz spółki z o.o. jedynie w przypadku, gdy taki obowiązek przewidują postanowienia umowy spółki. Zatem ogólny obowiązek wnoszenia dopłat nakładają na siebie wszyscy wspólnicy spółki, formułując odpowiednie postanowienia o dopłatach w umowie spółki.

Ustanowiony w umowie spółki ogólny obowiązek wniesienia dopłat aktualizuje się względem wspólników dopiero przez sprecyzowanie wysokości i terminów wniesienia dopłat. Jeżeli nie wyszczególnia tego sama umowa spółki – co jednak rzadko ma miejsce – wyłączną kompetencję w tym zakresie ma zgromadzenie wspólników, które podejmuje stosowną uchwałę bezwzględną większością głosów (w umowie spółki można ustanowić surowsze warunki jej podjęcia). Zatem to wspólnicy uchwałą zgromadzenia wspólników decydują o tym, czy obciążający ich obowiązek dopłat w ogóle zostanie zrealizowany oraz jakie będą szczegółowe warunki ich wniesienia. Więcej na temat wnoszenia dopłat piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 1 (*Co to są dopłaty i w jakim celu się je stosuje?*).

Jeżeli termin i wysokość dopłat zostały już sprecyzowane, zarząd występuje wobec wspólników z żądaniem wniesienia dopłat na rzecz spółki. Roszczenie może być kierowane wobec tych osób, które posiadają status wspólników w dniu, w którym obowiązek wniesienia dopłat był wymagalny.

Podstawa prawna: art. 177, art. 178 § 1, art. 201 § 1 k.s.h.

5. Na co zwrócić uwagę, formułując w umowie spółki postanowienia dotyczące dopłat?

Przy formułowaniu postanowień umowy spółki nakładających na wspólników obowiązek wniesienia dopłat należy zwrócić szczególną uwagę na to, że umowa spółki powinna przewidywać możliwą do określenia liczbowo maksymalną wysokość dopłat, do jakich zobowiązani będą wspólnicy. Dopłaty powinny być nakładane równomiernie w stosunku do liczby udziałów posiadanych przez wspólników. W praktyce wysokość dopłat ustala się najczęściej na podstawie odniesienia się do przysługujących każdemu ze wspólników udziałów (np. dopłaty w wysokości do 1 tys. zł na każdy posiadany udział). W ten sposób na każdym ze wspólników będzie spoczywał obowiązek dopłat, których maksymalna wysokość zależna będzie od wartości lub liczby posiadanych udziałów.

Zasadniczo granice dopłat mogą zostać określone w umowie spółki w dowolny sposób, o ile zachowane zostaną przy tym powyższe reguły.

Na postanowienia dotyczące dopłat powinni zwrócić szczególną uwagę wspólnicy mniejszościowi. Przy określonym rozkładzie głosów wspólników spółki wspólnik mniejszościowy może bowiem nie mieć realnego wpływu na to, jakie konkretnie kwoty i w jakim terminie będą od niego żądane tytułem dopłat. Z tego względu korzystne dla wspólników mniejszościowych będzie zastrzeżenie w umowie spółki, że uchwały zgromadzenia wspólników o nałożeniu dopłat będą podejmowane jednomyślnie lub taką większością głosów, aby mieli oni możliwość ich ewentualnego zablokowania. Szerzej na ten temat piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 10 (*Czy zastrzeżenie dopłat w umowie spółki może być groźne dla wspólników mniejszościowych?*).

W umowie spółki można także zawrzeć postanowienia dotyczące zwrotu dopłat. Przykładowo możliwe jest całkowite wyłączenie możliwości zwrotu dopłat wspólnikom lub wprowadzenie dodatkowych przesłanek do ich zwrotu.

Podstawa prawna: art. 177-179 k.s.h.

6. Czy dopłaty mogą być oprocentowane?

Kwestia możliwości oprocentowania dopłat jest sporna i ukształtowały się w tym zakresie dwa poglądy.

Przeciwnicy dopuszczalności pobierania odsetek od wniesionych dopłat wskazują, że nie ma wystarczającej podstawy prawnej do takiego działania. Tymczasem zwolennicy możliwości pobierania odsetek od dopłat wskazują, że k.s.h. zakazuje wspólnikom pobierania odsetek wyłącznie od wniesionych wkładów oraz przysługujących im w spółce udziałów. Żaden przepis prawa nie zakazuje natomiast naliczania przez wspólnika odsetek od środków pieniężnych przekazanych spółce tytułem dopłat.

Naszym zdaniem należy przychylić się do poglądu dopuszczającego możliwość oprocentowania dopłat. Należy jednak pamiętać, że aby wspólnik mógł żądać wypłaty odsetek od wniesionych dopłat, uprawnienie takie musi zostać uregulowane w umowie spółki. Dodatkowo wypłata odsetek od dopłat podlega tym samym ograniczeniom, co zwrot dopłat wspólnikowi, tj. odsetki mogą być wypłacane wspólnikom tylko wtedy, gdy środki pieniężne przeznaczone do ich wypłaty nie są wymagane dla pokrycia straty stwierdzonej sprawozdaniem finansowym spółki.

Podstawa prawna: art. 179 § 1 k.s.h.

Zmiana umowy spółki. Podwyższenie i obniżenie kapitału zakładowego

A. Zmiana umowy spółki

16. W jakiej formie można zmienić umowę spółki?

Zgodnie z k.c. zmiana umowy wymaga zachowania takiej formy, jaką ustawa przewiduje w celu jej zawarcia. Zmiany umowy spółki z o.o. powinny być zatem dokonywane w formie aktu notarialnego.

Jeżeli umowa spółki została zawarta w systemie S24, w określonych okolicznościach możliwe jest dokonanie jej zmiany przez Internet. Więcej na ten temat piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 17 (*Czy można zmienić umowę spółki przez Internet?*).

Podstawa prawna: art. 77 § 1 k.c. w zw. z art. 255 § 3 k.s.h.; art. 255 § 4 k.s.h.

17. Czy można zmienić umowę spółki przez Internet?

Zmiana umowy spółki z o.o. przez Internet jest możliwa wyłącznie wówczas, gdy spółka została założona przez Internet, a jednocześnie jej umowa nie była później zmieniana aktem notarialnym.

Zmiana umowy spółki przez Internet dokonywana jest za pomocą wzorca uchwały zmieniającej umowę spółki, udostępnionego w systemie S24. Możliwość

modyfikacji umowy spółki jest ograniczona do opcji udostępnionych w samym wzorcu umowy.

O tym, w jakiej formie można zmienić umowę spółki zawartą w formie aktu notarialnego, piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 16 (*W jakiej formie można zmienić umowę spółki?*).

Podstawa prawna: art. 240¹, art. 255 § 4 k.s.h.

18. Czy wspólnik może być reprezentowany podczas zmiany umowy spółki przez pełnomocnika?

Tak, co do zasady wspólnicy mogą uczestniczyć w zgromadzeniach wspólników spółki z o.o. oraz wykonywać prawo głosu – również w zakresie podjęcia uchwały o zmianie umowy spółki – przez pełnomocników. Ograniczenie tego uprawnienia musi wynikać wprost z przepisów k.s.h. bądź z samej umowy spółki, o czym piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 19 (*Kto może być pełnomocnikiem wspólnika przy zmianie umowy spółki?*). W literaturze prezentowany jest pogląd, zgodnie z którym możliwe jest całkowite wyłączenie w umowie spółki możliwości uczestniczenia wspólników w zgromadzeniu za pośrednictwem pełnomocników, co jednak w naszej ocenie jest niedopuszczalne jako zbyt daleko idące.

Podstawa prawna: art. 243 § 1 k.s.h.

19. Kto może być pełnomocnikiem wspólnika przy zmianie umowy spółki?

Pełnomocnikiem wspólnika przy zmianie umowy spółki z o.o. może być każda osoba niebędąca jednocześnie członkiem zarządu lub pracownikiem spółki. Mając na uwadze to, że przepisy dotyczące członków zarządu spółki z o.o. stosuje się również do jej likwidatorów, należy przyjąć, że przy zmianie umowy spółki, wspólnik nie może być także reprezentowany przez likwidatora.

Dodatkowe ograniczenia co do osób uprawnionych do reprezentowania wspólników na zgromadzeniu wspólników mogą wynikać także z samej umowy spółki. Jako przykładowe sposoby ograniczenia w umowie spółki prawa reprezentowania wspólnika przez pełnomocnika na zgromadzeniu wspólników można wskazać:

- 1) uzależnienie możliwości reprezentowania wspólnika od posiadania przez pełnomocnika określonych kwalifikacji (np. wykształcenia prawniczego, ekonomicznego),
- 2) ograniczenie kręgu możliwych pełnomocników do osób będących rodziną wspólnika,

- 3) wyłączenie możliwości reprezentowania wspólnika przez osobę prowadzącą działalność konkurencyjną wobec spółki.

Podstawa prawna: art. 243 § 1 i 3, art. 280 w zw. z art. 243 § 3 k.s.h.

20. W jakiej formie powinno zostać udzielone pełnomocnictwo do reprezentowania wspólnika przy zmianie umowy spółki?

Mimo że zmiana umowy spółki z o.o. co do zasady wymaga formy aktu notarialnego, samo pełnomocnictwo do reprezentacji wspólnika przy tej czynności może zostać udzielone w formie pisemnej [szerzej na temat formy, w jakiej dokonuje się zmiany umowy spółki, piszemy w odpowiedzi na pytanie nr 16 (*W jakiej formie można zmienić umowę spółki?*)]. Brak dochowania formy pisemnej skutkuje jednak nieważnością pełnomocnictwa.

W umowie spółki może zostać przewidziany wyższy rygor formy pełnomocnictwa (np. wymóg zachowania formy aktu notarialnego). Nie jest natomiast możliwe złagodzenie wymogów co do formy pełnomocnictwa.

Podstawa prawna: art. 243 § 2 k.s.h.

21. Jaką większością należy podjąć uchwałę o zmianie umowy spółki?

Co do zasady uchwały w przedmiocie zmiany umowy spółki z o.o. zapadają większością 2/3 głosów. K.s.h. zaostrza tę regułę w odniesieniu do dwóch przypadków:

- 1) zmiana umowy spółki obejmująca istotną modyfikację przedmiotu działalności wymaga podjęcia uchwały większością 3/4 głosów,
- 2) zmiana umowy spółki zwiększająca świadczenia wspólników lub uszczuplająca prawa udziałowe bądź prawa przyznane osobiście poszczególnym wspólnikom wymaga zgody wszystkich wspólników, których zmiana dotyczy.

Umowa spółki może przewidywać wyłącznie bardziej rygorystyczne zasady podejmowania uchwał w sprawie jej zmiany (np. poprzez wskazanie, że zmiana umowy spółki wymaga uchwały podjętej większością 90% głosów lub poprzez wprowadzenie określonego kworum przy podejmowaniu uchwały o zmianie umowy spółki).

Podstawa prawna: art. 245, art. 246 § 1 i § 3 k.s.h.